

## Решение № 03-10.1/175-2016

о признании жалобы необоснованной

22 июля 2016 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «Стройинвест» (далее – Заявитель, Общество) на действия Главного управления контрактной системы Омской области (далее – уполномоченный орган) при осуществлении закупки «Выполнение работ по разработке рабочей документации и строительству объекта «Строительство многоквартирных домов в районе ул. Завертяева для переселения граждан из аварийного жилищного фонда. Жилой дом № 15» для нужд департамента строительства Администрации города Омска (далее – Заказчик) путем проведения электронного аукциона (извещение № 152200004716000269) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителей Заявителя, извещенного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителей:

<...>,

УСТАНОВИЛА:

**1.** В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. № 5326 от 15.07.2016) жалоба Заявителя на положения документации об аукционе, нарушающие требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

**2.** На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-4797 от 18.07.2016) уполномоченным органом были представлены (вх. № 5493 от 21.07.2016) материалы закупки, из которых следует, что 30.06.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) размещены извещение и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 153570952,50 руб.

01.07.2016 уполномоченным органом были внесены изменения в документацию об аукционе.

В протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 21.07.2016 указано, что поступило три заявки, все участники закупки допущены к участию в аукционе.

**3.** В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей Заказчика, уполномоченного органа и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

**3.1.** В силу части 13 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается **обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги**, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

В жалобе Заявителя указано следующее:

*«В Проекте контракта указано:*

*«Оплата выполненных Работ производится Муниципальным заказчиком в соответствии с календарным графиком путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Генподрядчика в следующем порядке:*

*- в течение 180 (ста восьмидесяти) календарных дней со дня подписания акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), за исключением последнего акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), на основании счета-фактуры (счета), выставленных Генподрядчиком;*

*- окончательный расчет за выполненные Работы производится Муниципальным заказчиком в течение 180 (ста восьмидесяти) календарных дней со дня полного завершения всех Работ на Объекте, включая устранение выявленных дефектов (недоделок) и ввода в эксплуатацию законченного строительством Объекта, но не позднее 1 декабря 2017 года».*

Формулировка «оплата в течение 180 дней» содержит коррупционную составляющую, поскольку дает возможность производить оплату как через один день, так и через 180 дней, т.е. ставит срок оплаты в зависимость от отношений заказчика и подрядчика.

Из содержания данного пункта не предоставляется возможным установить, когда будет производиться оплата выполненных работ».

Не соглашаясь с доводом жалобы, уполномоченным органом и Заказчиком представлены следующие возражения:

«В соответствии с частью 1 статьи 94 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон) исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и Федерального закона о контрактной системе, в том числе:

1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

2) оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 Федерального закона о контрактной системе.

В силу частей 1 и 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор становится обязательным для сторон с момента его заключения и по общему правилу действует до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательств.

Частью 2 статьи 763 ГК РФ предусмотрено, что по государственному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

Таким образом, обязательства по контракту на выполнение подрядных работ считаются выполненными в том случае, если работа была принята заказчиком в соответствии со статьей 720 ГК РФ и была произведена ее оплата (статья 711 ГК РФ).

На основании положений статьи 1 ГК РФ, гражданское законодательство основывается на принципе свободы договора. Граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе

договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Согласно положениям статьи 6 БК РФ денежные обязательства - это обязанность получателя бюджетных средств уплатить бюджету, физическому лицу и юридическому лицу за счет средств бюджета определенные денежные средства в соответствии с выполненными условиями гражданско-правовой сделки, заключенной в рамках его бюджетных полномочий, или в соответствии с положениями закона, иного правового акта, условиями договора или соглашения.

Действующим законодательством не установлено норм, препятствующих участникам гражданского оборота самостоятельно, по своему усмотрению определять сроки и порядок оплаты результата работ, что полностью соответствует принципу свободы договора. Федеральный закон также не содержит положения определяющие сроки оплаты, как например, предусмотрено частью 8 статьи 30 Федерального закона (оплата исполнения контракта не более чем в течение 30 дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 Федерального закона).

Кроме того, из буквального толкования содержания пункта 2.4. проекта контракта следует, что перечисление денежных средств осуществляется в течение 180 календарных дней, т.е. буквальное толкование указанных условий позволяет сделать вывод о том, что оплата может производиться начиная с первого дня после подписания актов о приемке выполненных работ, конечным сроком будет являться истечение 180 календарных дней».

Комиссия соглашается с позицией заказчика и уполномоченного органа и не усматривает в действиях указанных лиц нарушений норм Федерального закона о контрактной системе при установлении ими срока оплаты, в связи с чем, данный довод жалобы признается **необоснованным**.

**3.2.** В соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 31](#) Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о **допуске к таким видам работ** (далее – свидетельство СРО). Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

В силу части 3 статьи 52 ГрК РФ лицом, **осуществляющим строительство,**

**реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства** (далее - лицо, осуществляющее строительство), может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или техническим заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. Лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным частью 2 настоящей статьи, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

Согласно части 3.1 статьи 52 ГрК РФ в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в части 4 статьи 55.8 настоящего Кодекса перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией **свидетельство о допуске к работам по организации строительства**.

Приказом Минрегиона Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 утвержден Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (далее - приказ Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624).

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются, в том числе **требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона**, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В силу части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

На основании пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, **должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона** и

инструкцию по ее заполнению.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать **документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1](#) и [частью 2 статьи 31](#)** (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона.

В пункте 15 и пункте 2.2 документации об аукционе установлено требование о наличии у участника закупки свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного в соответствии с требованиями Градостроительного кодекса РФ согласно Приказу Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624 «Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства», а также представления его копии во второй части заявки на следующие виды работ:

*«III. Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту*

*2. Подготовительные работы*

*2.3. Устройство рельсовых подкрановых путей и фундаментов (опоры) стационарных кранов*

*5. Свайные работы. Закрепление грунтов*

*5.3. Устройство ростверков*

*6. Устройство бетонных и железобетонных монолитных конструкций*

*6.1. Опалубочные работы*

*6.2. Арматурные работы*

*6.3. Устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций*

*7. Монтаж сборных бетонных и железобетонных конструкций*

*7.1. Монтаж фундаментов и конструкций подземной части зданий и сооружений*

*7.2. Монтаж элементов конструкций надземной части зданий и сооружений, в том числе колонн, рам, ригелей, ферм, балок, плит, поясов, панелей стен и перегородок*

*7.3. Монтаж объемных блоков, в том числе вентиляционных блоков, шахт лифтов и мусоропроводов, санитарно-технических кабин*

*10. Монтаж металлических конструкций*

*10.1. Монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих*

конструкций зданий и сооружений

12. Защита строительных конструкций, трубопроводов и оборудования (кроме магистральных и промышленных трубопроводов)

12.5. Устройство оклеечной изоляции

12.6. Устройство металлизационных покрытий

12.9. Гидроизоляция строительных конструкций

12.10. Работы по теплоизоляции зданий, строительных конструкций и оборудования

12.12. Работы по огнезащите строительных конструкций и оборудования

16. Устройство наружных сетей водопровода

16.1. Укладка трубопроводов водопроводных

16.2. Монтаж и демонтаж запорной арматуры и оборудования водопроводных сетей

16.3. Устройство водопроводных колодцев, оголовков, гасителей водосборов

16.4. Очистка полости и испытание трубопроводов водопровода

17. Устройство наружных сетей канализации

17.1. Укладка трубопроводов канализационных безнапорных

17.3. Монтаж и демонтаж запорной арматуры и оборудования канализационных сетей

17.4. Устройство канализационных и водосточных колодцев

18. Устройство наружных сетей теплоснабжения

18.1. Укладка трубопроводов теплоснабжения с температурой теплоносителя до 115 градусов Цельсия

18.3. Монтаж и демонтаж запорной арматуры и оборудования сетей теплоснабжения

18.4. Устройство колодцев и камер сетей теплоснабжения

20. Устройство наружных электрических сетей и линий связи

20.2. Устройство сетей электроснабжения напряжением до 35 кВ включительно

24. Пусконаладочные работы

24.29. Пусконаладочные работы сооружений водоснабжения

24.30. Пусконаладочные работы сооружений канализации

33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)

33.3. Жилищно-гражданское строительство».

В своей жалобе Заявитель указывает:

«Заказчиком установлено не надлежащее требование к участникам закупки о предоставлении ОДНОВРЕМЕННО в составе заявки на участие в Аукционе свидетельства саморегулируемой организации о допуске к работам по организации строительства и допуска к конкретным видам работ.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно части 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) индивидуальный предприниматель или юридическое лицо вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам (далее - свидетельство СРО).

В соответствии с частью 2 статьи 52 ГрК РФ виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

В соответствии с частью 3.1 статьи 52 ГрК РФ в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства включены в указанный в части 4 статьи 55.8 ГрК РФ перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Пунктом 10 части 1 статьи 1 ГрК РФ установлено, что под объектом капитального строительства понимается здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено (далее - объекты незавершенного строительства), за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек.

Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов

капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства утвержден Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 N 624 (далее - Перечень).

Таким образом, при проведении заказчиком закупки по строительству, реконструкции или капитальному ремонту объекта капитального строительства, в том числе объекта незавершенного строительства, участник такой закупки должен иметь свидетельство о допуске к работам по организации строительства».

В свою очередь, Заказчиком и уполномоченным органом представлены следующие пояснения в отношении довода жалобы:

«Поскольку пунктом 4.4.2 проекта контракта предусмотрено выполнить Генподрядчиком определенные виды работ собственными силами (лично) и **на оставшиеся виды работы привлечь к исполнению контракта, в качестве субподрядчиков, субъектов малого предпринимательства** в объеме 15 % от цены контракта, участник закупки должен иметь допуск к работам по организации строительства (генподряд) и свидетельство о допуске к определенным видам работ в соответствии с условиями проекта контракта».

Комиссия соглашается с позицией заказчика, уполномоченного органа и не усматривает в действиях указанных лиц нарушений норм Федерального закона о контрактной системе в данном конкретном случае, в связи с чем, данный довод жалобы признается **необоснованным**.

**3.3.** Исходя из требований пункта 23 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер, установленный Правительством Российской Федерации, в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

В жалобе Заявитель утверждает, что в нарушение указанной нормы Федерального закона о контрактной системе в проекте контракта данное требование не установлено.

В свою очередь, Заказчиком и уполномоченным органом даны следующие пояснения:

«Согласно пункту 2 постановления Правительства Российской Федерации от 4 сентября 2013 года № 775 «Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги, при превышении которой в контракте устанавливается обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять заказчику дополнительную информацию» установлены следующие размеры начальной (максимальной) цены контракта, при превышении которых в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию обо всех соисполнителях,

субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем 10 процентов цены контракта:

1 млрд. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения федеральных нужд;

100 млн. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд.

Источник финансирования обжалуемой закупки был сформирован из нескольких источников в соответствии Федеральным законом от 21 июля 2007 года № 185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства», в том числе средства государственной корпорации - Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства.

Кроме того, Генподрядчик по условиям проекта контракта обязан выполнить своими силами подрядные работы, 15 % от цены контракта Генподрядчик обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков. При этом пунктом 8.9 проекта контракта предусмотрена ответственность за неисполнение условия, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 15% от цены настоящего Контракта и предоставить Муниципальному заказчику в течение 10 (десяти) дней с даты заключения с субподрядчиком договора копию такого договора».

Комиссия считает, что условие, установленное в пункте 4.4.27 проекта контракта «Привлечь к исполнению настоящего контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 15 % от цены настоящего Контракта и предоставить Муниципальному заказчику в течение 10 (десяти) дней с даты заключения с субподрядчиком договора копию такого договора. За несоблюдение данного условия Исполнитель несет ответственность в соответствии с пунктом 8.9 настоящего контракта» соответствует требованиям пункта 23 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, в связи с чем, признает данный довод жалобы **необоснованным**.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу ООО «Стройинвест» на действия Главного управления контрактной системы Омской области при осуществлении закупки «Выполнение работ по разработке рабочей документации и строительству

объекта «Строительство многоквартирных домов в районе ул. Завертяева для переселения граждан из аварийного жилищного фонда. Жилой дом № 15» для нужд департамента строительства Администрации города Омска путем проведения электронного аукциона (извещение № 152200004716000269).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.